

**РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №1-14.6-136/78-01-17**

Резолютивная часть оглашена «24» мая 2018 г.  
В полном объеме решение изготовлено «29» мая 2018 г.

Санкт-Петербург

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель:

<...> – временно исполняющий обязанности заместителя  
руководителя управления,

члены:

<...> – заместитель начальника отдела антимонопольного  
контроля хозяйствующих субъектов и рекламы управления,

<...> – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного  
контроля хозяйствующих субъектов и рекламы управления,

рассмотрев дело №1-14.6-136/78-01-17 по признакам нарушения ООО «ПЕТРОСТРОЙ» (адрес: 191028, Санкт-Петербург, Моховая ул., д. 17, лит. «А», пом. 8-Н), ООО «СТРОЙМОНТАЖ» (адрес: 191144, Санкт-Петербург, 8-я Советская ул., д. 42, лит. «А», пом. 7-Н) и ООО «Реверси» (198330, Санкт-Петербург, ул. Десантников, д. 24, лит. А, пом. 28-Н) пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее также — Закон о защите конкуренции), которое выразилось в незаконном использовании для индивидуализации собственного металлорежущего инструмента обозначения «ISCAR», сходного до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам №№ 94098 и 94099,

в присутствии на заседании:

от заявителя <...> (по доверенности от 03.04.2018),

от ООО «ПЕТРОСТРОЙ», ООО «СТРОЙМОНТАЖ» и ООО «Реверси» никто не явился, уведомлены,

**УСТАНОВИЛА:**

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу поступило заявление ООО «Искар» (вх. №27047/16 от 01.12.2016) относительно возможного нарушения ООО «Интерспецкомплект» антимонопольного законодательства Российской Федерации, в частности пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции. Заявитель посчитал, что ООО «Интерспецкомплект» вводит в оборот контрафактный инструмент «ISCAR» посредством участия в закупках.

Искар Лтд., Тефен (IL) является правообладателем товарных знаков по свидетельствам №№ 94098 и 94099. Данные товарные знаки зарегистрированы 18.02.1991 и представляют собой словесные обозначения «ИСКАР» и «ISCAR» соответственно. Они зарегистрированы для товаров седьмого класса Международной классификации товаров и услуг: режущие, канавочные, токарные, отрезные и фрезерные инструменты (части станков) и их компоненты. Заявитель использует товарные знаки по свидетельствам №№ 94098 и 94099 на основании лицензионных договоров, которые он заключил с Искар Лтд., Тефен (IL).

В силу пункта 1 статьи 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со статьей 1229 Гражданского кодекса Российской Федерации Кодекса любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак), в том числе способами, указанными в пункте 2 данной статьи. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак. Согласно пункту 3 статьи 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации никто не вправе использовать без разрешения правообладателя сходные с его товарным знаком обозначения в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров, если в результате такого использования возникнет вероятность смешения.

Пунктом 2 статьи 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что исключительное право на товарный знак может быть осуществлено для индивидуализации товаров, работ или услуг, в отношении которых товарный знак зарегистрирован, в частности путем размещения товарного знака:

1) на товарах, в том числе на этикетках, упаковках товаров, которые производятся, предлагаются к продаже, продаются, демонстрируются на выставках и ярмарках или иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, либо хранятся или перевозятся с этой целью, либо ввозятся на территорию Российской Федерации;

2) при выполнении работ, оказании услуг;

3) на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот;

4) в предложениях о продаже товаров, о выполнении работ, об оказании услуг, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе;

5) в сети «Интернет», в том числе в доменном имени и при других способах адресации.

Статьей 14.6 Закона о защите конкуренции установлен запрет на недобросовестную конкуренцию, связанную с созданием смешения. Так, не допускается недобросовестная конкуренция путем совершения хозяйствующим субъектом действий (бездействия), способных вызвать смешение с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента либо с товарами или услугами, вводимыми хозяйствующим субъектом-конкурентом в гражданский оборот на территории Российской Федерации, в том числе:

1) незаконное использование обозначения, тождественного товарному знаку, фирменному наименованию, коммерческому обозначению, наименованию места происхождения товара хозяйствующего субъекта-конкурента либо сходного с ними до степени смешения, путем его размещения на товарах, этикетках, упаковках или использования иным образом в отношении товаров, которые продаются либо иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, а также путем его использования в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», включая размещение в доменном имени и при других способах адресации;

2) копирование или имитация внешнего вида товара, вводимого в гражданский оборот хозяйствующим субъектом-конкурентом, упаковки такого товара, его этикетки, наименования, цветовой гаммы, фирменного стиля в целом (в совокупности фирменной одежды, оформления торгового зала, витрины) или иных элементов, индивидуализирующих хозяйствующего субъекта-конкурента и (или) его товар.

ООО «Интерспецкомплект» победило в закупках №№ 31603837387 и ZK16100500021 (организаторы АО «Авиаагрегат» и ПАО «ОДК-Сатурн» соответственно). Предметом данных закупок был инструмент «ISCAR».

В рамках исполнения своих обязательств по договору от 28.07.2016 №АА-565/2016 ООО «Интерспецкомплект» поставило в адрес АО «Авиаагрегат» металлорежущий инструмент «ISCAR». Ассортимент и количество инструмента указаны в спецификации №1 к договору, счёте-фактуре и товарной накладной от 12.08.2016 №IC00130.

ООО «Интерспецкомплект» поставило ПАО «ОДК-Сатурн» инструмент фирмы «ISCAR». Ассортимент и количество инструмента указаны в техническом предложении, спецификации к договору с ПАО «ОДК-Сатурн», счёте-фактуре и товарной накладной от 14.11.2016 №IC00192.

Высший Арбитражный Суд Российской Федерации в пункте 17 постановления Пленума ВАС РФ от 17.02.2011 N 11 «О некоторых вопросах применения Особенной части Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» разъяснил, что поскольку частью 2 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена ответственность за недобросовестную конкуренцию, выразившуюся только во введении в оборот товара с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, средств индивидуализации продукции, работ, услуг, а не за любое незаконное использование таких результатов или средств, субъектом административной ответственности за административные правонарушения, предусмотренные названной нормой, по смыслу указанной части может быть лишь лицо, которое первым ввело в оборот товар с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, средств индивидуализации продукции, работ, услуг.

В ходе рассмотрения дела №1-14.6-136/78-01-17 комиссия установила, что ООО «Интерспецкомплект» не является лицом, которое первым ввело в оборот спорный «ISCAR». Оно закупило инструмент «ISCAR» по договору поставки от 27.11.2014 №13 у ООО «ПРОМТЕХНОЛОДЖИ». Ассортимент и количество инструмента указаны в товарных накладных от 05.08.2016 №295038 и от 14.11.2016 №295057.

ООО «ПРОМТЕХНОЛОДЖИ» в свою очередь закупило инструмент «ISCAR» у ООО «ГРАНДТЕХПРОМ» в рамках договора поставки от 23.11.2015 №П4/15. При этом ассортимент и количество инструмента указаны в счёте-фактуре и товарной накладной от 04.07.2016 №0704-04016, в счёте-фактуре и товарной накладной от 02.11.2016 №1102-04020, в счёте-фактуре и товарной накладной от 03.08.2016 №0803-04017.

По договору поставки от 02.06.2016 №5-311 ООО «Реверси» продало ООО «ГРАНДТЕХПРОМ» инструмент «ISCAR». Ассортимент и количество инструмента указаны в спецификациях №№ 3, 5, 15, универсальных передаточных документах от 04.07.2016 №РВ040701, от 02.08.2016 №РВ020801, от 27.10.2016 №РВ271001.

ООО «Реверси» и ООО «ПЕТРОСТРОЙ» заключили договор поставки от 18.06.2016 №608-18/07/16, согласно которому ООО «ПЕТРОСТРОЙ» обязуется продать ООО «Реверси» товар в согласованных сторонами количестве и ассортименте. Ассортимент и количество инструмента «ISCAR» указаны в спецификации №1 к договору, товарной накладной и счёте-фактуре от 29.07.2016 №29076.

По договору поставки от 05.09.2016 №608-05/09/16, заключенному между ООО «Реверси» (покупатель) и ООО «СТРОЙМОНТАЖ» (поставщик), поставщик обязуется продать покупателю товар в согласованном сторонами ассортименте и количестве. Ассортимент и количество инструмента «ISCAR» указаны в спецификации №1 к договору, товарной накладной и счёте-фактуре от 15.10.2016 №6737.

В вышеуказанных счетах-фактурах указаны номера пяти таможенных декларации (ГТД). Импортёрам по данным декларациям являются ООО «Искар РФ Восток», заявитель и ООО «МЕКОНГ».

ООО «Искар» сообщило (вх.№15384-ЭП/17 от 22.06.2017), что номенклатура товара, который оно ввезло в Россию, не соответствует номенклатуре товара, который ООО «Интерспецкомплект» продало АО «Авиаагрегат», ПАО «ОДК-Сатурн».

ООО «Искар РФ Восток» подтвердило (вх.№16106-ЭП/17 от 03.07.2017), что ввозило продукцию Искар Лтд., Тефен (IL) в Россию. При этом между ввезённой обществу продукцией и спорной продукцией ответчиков есть ряд совпадений по ассортименту. Между тем ООО «Искар РФ Восток» также сообщило (вх.№18044-ЭП/17 от 24.07.2017), что не продавало данную продукцию ответчикам. Оно поставило продукцию дистрибьюторам, а они в свою очередь отгрузили товар на предприятия конечных потребителей.

ООО «МЕКОНГ» не ввозило в России инструмент «ISCAR» по таможенным декларациям, номера которых указаны в договорах с ООО «Реверси».

Кроме того, управление запросило у Управления Федеральной налоговой службы по Санкт-Петербургу сведения о всей «цепочке» продавцов спорного металлорежущего инструмента «ISCAR» от первого продавца (первых продавцов) до лиц, которые продали его ответчикам. Налоговый орган сообщил (вх.№905118 от 10.04.2018), что из-за особенностей программного обеспечения нельзя его силами установить «цепочку» продавцов металлорежущего инструмента «ISCAR».

С учётом изложенного, комиссия приходит к выводу, что металлорежущий инструмент «ISCAR», который ООО «ПЕТРОСТРОЙ» и ООО «СТРОЙМОНТАЖ» продали ООО «Реверси», не был введён в оборот в России из-за «параллельного импорта». Напротив, ООО «ПЕТРОСТРОЙ» и ООО «СТРОЙМОНТАЖ» указали в счетах-фактурах недостоверные сведения о номерах таможенных деклараций, чтобы ввести последующих покупателей в заблуждение и не дать им усомниться в приобретаемом товаре.

Поскольку в деле отсутствуют и не представилось возможным получить данные о том, у кого ООО «ПЕТРОСТРОЙ» и ООО «СТРОЙМОНТАЖ» закупили спорный металлорежущий инструмент «ISCAR» (при неоднократных запросах у ответчиков данной информации). В этой связи данные общества и являются теми лицами, которые первыми и ввели в оборот в России спорный металлорежущий инструмент «ISCAR». Следовательно, они должны нести ответственность за риск смешения между своей продукцией и продукцией заявителя.

Вопрос сходства до степени смешения является вопросом факта, и комиссия признаёт сходство до степени смешения между наименованиями продукции, которую ООО «Реверси» купило у других ответчиков, и товарными знаками по свидетельствам №№ 94098 и 94099. Кроме того, комиссия учитывает, что ответчики фактически скопировали названия модельного ряда продукции заявителя в наименованиях собственной продукции.

Действия ООО «ПЕТРОСТРОЙ» и ООО «СТРОЙМОНТАЖ» создают угрозу смешения товаров сторон в понимании потребителей, то есть схожесть названий продукции сторон способна ввести в заблуждение покупателей товара.

ООО «ПЕТРОСТРОЙ», ООО «СТРОЙМОНТАЖ» и заявитель реализуют в России металлорежущий инструмент. Данный факт полностью подтверждается материалами дела.

С учётом изложенного, упомянутые хозяйствующие общества являются конкурентами на общероссийском рынке продажи металлорежущего инструмента. Эти выводы также подтверждаются анализом состояния конкуренции на товарном рынке, который провело Санкт-Петербургское УФАС России.

Преимущества ООО «ПЕТРОСТРОЙ» и ООО «СТРОЙМОНТАЖ», которые они извлекли из своего поведения на рынке, состоят в том, что у ответчиков не было необходимости вкладывать значительные средства для продвижения на рынке собственной продукции. Действия ответчиков могут быть причиной ошибочного выбора потребителей при приобретении товара, когда они воспринимают товар ответчиков как товар заявителя или лица, у которого есть с заявителем устойчивые финансовые и организационные связи. Вместо развития собственного бренда ответчики воспользовались положительной репутацией продукции заявителя и стали «паразитировать» на более успешном бренде конкурента.

Ущерб, который заявителю нанесли действия ответчиков, можно отнести к упущенной выгоде. Потребители, которые в обычных условиях приобрели бы продукцию заявителя, купили продукцию ответчиков.

Также действия ООО «ПЕТРОСТРОЙ» и ООО «СТРОЙМОНТАЖ» могут умалять деловую репутацию ООО «Искар». Если ответчики продают продукцию ненадлежащего качества, то доверие потребителей снизится не к ним, а к заявителю.

В этой связи комиссия усмотрела в действиях ООО «ПЕТРОСТРОЙ» и ООО «СТРОЙМОНТАЖ» нарушение пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции и приняла на заседании 12 апреля 2018 года заключение об обстоятельствах дела.

Стороны в ответ на заключение об обстоятельствах дела какие-либо письменных доказательств не представили. Представитель заявителя <...> сообщил, что у ООО «Искар» нет дополнений к заключению об обстоятельствах дела, он полностью согласился с заключением об обстоятельствах дела.

У комиссии нет доказательств, что ответчики перестали вводить в оборот контрафактную продукцию. В этой связи комиссия считает необходимым выдать ООО «ПЕТРОСТРОЙ» и ООО «ПЕТРОСТРОЙ» предписания о прекращении недобросовестной конкуренции.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», комиссия

**РЕШИЛА:**

1. Признать в действиях ООО «ПЕТРОСТРОЙ» (ОГРН 1167847293569, ИНН 7841042770) нарушение пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», которое выразилось в незаконном использовании для индивидуализации собственного металлорежущего инструмента обозначения «ISCAR», сходного до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам №№ 94098 и 94099.
2. Признать в действиях ООО «СТРОЙМОНТАЖ» (ОГРН 1167847293767, ИНН 7842112727) нарушение пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», которое выразилось в незаконном использовании для индивидуализации собственного металлорежущего инструмента обозначения «ISCAR», сходного до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам №№ 94098 и 94099.
3. Прекратить рассмотрение дела №1-14.6-136/78-01-17 в отношении ООО «Реверси» (ОГРН 1147847129484, ИНН 7807389814), поскольку в рассматриваемых комиссией действиях данного общества нет нарушения антимонопольного законодательства.
4. Выдать ООО «ПЕТРОСТРОЙ» предписание, согласно которому оно должно прекратить вводить в оборот продукцию, которая однородна для товаров седьмого класса Международной классификации товаров, работ и услуг (режущие, канавочные, токарные, отрезные и фрезерные инструменты (части станков) и их компоненты), с названием, сходным до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам №№ 94098 и 94099.
5. Выдать ООО «СТРОЙМОНТАЖ» предписание, согласно которому оно должно прекратить вводить в оборот продукцию, которая однородна для товаров седьмого класса Международной классификации товаров, работ и услуг (режущие, канавочные, токарные, отрезные и фрезерные инструменты (части станков) и их компоненты), с названием, сходным до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам №№ 94098 и 94099.

Председатель

<...>

Члены

<...>

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

**ПРЕДПИСАНИЕ ПО ДЕЛУ №1-14.6-47/78-01-18**

14 мая 2018 года

Санкт-Петербург

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель:

члены:

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от «14» мая 2018 г. по делу №1-14.6-47/78-01-18 о нарушении ООО «ТРЕЙД КОМ» (127083, г. Москва, ул. Верхняя Масловка, д. 20, строение 1, пом. I, ком. 4) пункта 2 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

**ПРЕДПИСЫВАЕТ:**

1. ООО «ТРЕЙД КОМ» (ОГРН 1167746561762, ИНН 7714392691) в срок до 20 июля 2018 года прекратить нарушение пункта 2 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», которое выразилось в реализации напитка безалкогольного быстрорастворимого Guarchibao, этикетка которого сходна до степени смешения с аналогичной продукцией Заявителя, а именно: перечислить в федеральный бюджет доход, который оно получило от введения в оборот напитка безалкогольного быстрорастворимого Guarchibao, данный доход составил 55755 (пятьдесят пять тысяч семьсот пятьдесят пять) рублей 00 копеек.

Реквизиты для уплаты в федеральный бюджет дохода, полученного в результате нарушения антимонопольного законодательства:

ИНН 7825413361, КПП 780101001

Получатель: УФК по г. Санкт-Петербургу (Санкт-Петербургское УФАС России)

Счёт №40101810200000010001

Северо-Западное ГУ Банка России по г. Санкт-Петербургу

БИК 044030001

Код дохода (КБК): 161 1 16 02010 01 6000 140 (Административный штраф, зачисляемый в федеральный бюджет)

ОКТМО 40307000

УИН 16110051800001208066

**2.** О выполнении настоящего предписания сообщить в антимонопольный орган не позднее пяти дней со дня его выполнения.

Председатель комиссии

Члены комиссии

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.